

Общество с ограниченной ответственностью «Профит плюс»

ОГРН 1152366009575, ИНН/КПП 2320234724/232001001

Юр. адрес: 354068 г. Сочи пер. Виноградный 2А оф. 201

Факт. адрес: 354068 г. Сочи ул. Навагинская 9Д оф. 420

тел.: 89667700375, fas@profitp.su, Банк: Филиал «Ростовский» АО «АЛЬФА-БАНК» р/с
40702810926170000981; БИК 04601207

Исх. № Е032 от 28.02.2017

*Руководителю Управления Федеральной
Антимонопольной службы по Ямало-
Ненецкому АО*

629001, Тюменская обл., ЯНАО

г. Салехард, ул. Губкина, д. 13

Телефон/факс: (34922)3-41-26/(34922)3-47-08

E-mail: to89@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «Профит плюс»

354068 г. Сочи ул. Навагинская 9Д оф. 420

тел. 89667700375 fas@profitp.su

Заказчик: Заказчик: ДЕПАРТАМЕНТ

ГОСУДАРСТВЕННОГО ЗАКАЗА ЯМАЛО-

НЕНЕЦКОГО АВТОНОМНОГО ОКРУГА

629008, Ямало-Ненецкий АО, Салехард г, ул

ЧУБЫНИНА, 14

Гаас Станислав Александрович

auction@dgz.yanao.ru

Номер контактного телефона 7-34922-51134

Адрес электронной площадки в

информационно-телекоммуникационной сети

"Интернет" <http://www.rts-tender.ru>

ЖАЛОБА

на действия /бездействия Заказчика, уполномоченного органа, комиссии по осуществлению закупок.

Объект закупки: Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: "Административное здание, расположенное по адресу: ЯНАО, г. Салехард, ул. Маяковского, д. 24, в том числе ПИР"

Место доставки товара, выполнения работ и оказания услуг Российская Федерация, ЯНАО, г.

Салехард, ул. Маяковского, д. 24

Начальная (максимальная) цена контракта 19 000 000,00 рублей

Заказчиком на официальном сайте: <http://zakupki.gov.ru/> было размещено извещение

№ 0190200000317000203 от 13.02.2017 16:37

ООО «Профит плюс» считает, что аукционная документация составлена с явными нарушениями действующего федерального законодательства в сфере осуществления государственных закупок 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и признаками ограничения конкуренции, что нарушает основополагающие принципы ФЗ 44, а именно:

Доводы ООО «Профит плюс»:

1. **Заказчик не установил в требованиях к участникам закупки запрет осуществления закупок работ, услуг, выполняемых организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.**

Согласно перечня утвержденного постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 № 1457

п.5. Выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

2. **Ограничение возможности участия Индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения, не являющихся плательщиками НДС.**

1. *2.1. Цена настоящего Контракта в соответствии с Протоколом _____ составляет ___ (___) рубля __ копеек, в том числе НДС (ставка 18%) – ___ (___) рублей __ копеек.*

В Извещении поставлено ограничение:

*Ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ (согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ **Участниками закупки являются субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.***

Согласно главы 1, статьи 3, пункта 4 ФЗ №44 «участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, **в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя;**»

Пунктом 3 ст. 169 гл. 221 НК РФ предусмотрено, что составлять счета-фактуры обязаны плательщики налога на добавленную стоимость, реализующие товары (работы, услуги) на территории РФ. Кроме того, на основании п. 1 ст. 169 НК РФ счета фактуры имеют право выставлять комиссионеры (агенты), в том числе применяющие УСНО, осуществляющие реализацию товаров (работ, услуг) от своего имени. В иных случаях **организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, оформлять счета-фактуры не должны.** Такое мнение высказывают и финансисты в Письме Минфина РФ от 03.11.2009 № 03-07-09/54.

В связи с тем, что изменение проекта контракта после окончания срока приема заявок, не возможно в части перечня обязательных документов, то при победе ИП применяющим УСН, внести изменения в проект контракта Заказчик не сможет. Или если Заказчик изменит пункт контракта:

Ст. 7.30 п.4 КОаП. Изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается **проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.** При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе **по истечении срока для внесения изменений** в документацию об электронном аукционе **не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением** необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, **цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара),** указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением** об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника** закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона **заказчик заключает контракт** с победителем аукциона **путем внесения** в проект контракта **цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара),** указанной в заявке участника-победителя, **т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе.**

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

- 3. Заказчик разместил документацию в формате, исключающим копирование отдельных фрагментов текста. Нарушив ч. 4 ст. 4 и ч. 5 ст. 112 Закона о контрактной системе,**

выразившиеся в размещении на официальном сайте в сети Интернет документации об открытом аукционе в электронной форме с ограничениями возможности ознакомления с ней.

1. *ТЗ Приложение 1.3 к Потребности. Требование к товарам(материалам)применяемым при выполнении работ по капитальному ремонту объекта : "Административное здание, расположенное по адресу : ЯНАО ,г. Салехард , ул .Маяковского ,д. 24,в том числе ПИР"файл "PDF"*

Порядок размещения информации о закупке на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет определен Положением о пользовании официальными сайтами в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 10.03.2007 № 147 (далее - Положение).

В соответствии с пунктами 9 и 10 Положения программное обеспечение и технологические средства ведения официальных сайтов должны обеспечивать доступ пользователей для ознакомления с информацией, размещенной на официальном сайте, на основе распространенных веб-обозревателей. При этом не должна предусматриваться установка на компьютеры пользователей специально созданных для просмотра официальных сайтов программных и технологических средств. Программное обеспечение и технологические средства ведения официальных сайтов должны обеспечивать лицам, указанным в пункте 5 Положения (заказчики, специализированные организации), ввод информации, как правило, путем заполнения экранных форм веб-интерфейса официального сайта, возможность прикрепления к размещаемой информации конкурсной документации, документации об открытом аукционе, требований, предъявляемых к запросу котировок, в виде отдельных файлов. **Указанные файлы** должны иметь распространенные и открытые форматы и **не должны быть** зашифрованы или защищены иными средствами, **не позволяющими осуществить ознакомление с их содержанием без дополнительных программных или технологических средств.**

Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 14.12.2010 № 646 и Федерального казначейства от 14.12.2010

№ 21н утверждены Положения о пользовании официальным сайтом Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом (далее – Положения). При этом пунктом 3 Положений установлено, что **информация размещаемая на официальном сайте, должна быть круглосуточно доступна** пользователям официального сайта для ознакомления без взимания платы и **иных ограничений.**

В определении ВАС от 23 апреля 2014 г. № ВАС-4741/14 указано, что информация об аукционе **должна быть размещена на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» без каких-либо ограничений, связанных с ее ознакомлением, то есть как в визуальном, так и фактическом восприятии ее содержания.** Установление тех или иных технических **ограничений к восприятию** указанной информации, **когда без использования общедоступных способов и методов восприятие такой информации не представляется возможным, влечет за собой ограничение количества участников размещения заказов.**

Аукционная документации Заказчика размещена в формате PDF, который защищен от **копирования отдельных фрагментов текста.**

Таким образом, **в действиях Заказчика имеются нарушения**

ч. 4 ст. 4 и ч. 5 ст. 112 Закона о контрактной системе, **выразившиеся в размещении на официальном сайте в сети Интернет документации об открытом аукционе в электронной форме с ограничениями возможности ознакомления с ней.**

См. Решение УФАС Санкт-Петербурга по делу № 44-827/15 от 24.03.2014

4. Заказчиком в нарушении ФЗ-104, ч.2 ст. 33 ФЗ-44 не указаны нормы ГОСТ для материалов, при этом не указана причина не возможности использования конкретных гост на каждый требуемый материал.

1. Щебень

8. плиты древесностружечные

9. линолеум

13.клей плиточный

14 затирка

18.панели потолочные

20 двери противопожарные

23.клей универсальный для напольных покрытий

использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. **Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные** в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации **показатели, требования, условные обозначения и терминология**, в документации о закупке **должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей**, требований, условных обозначений и терминологии;

(п. 2 в ред. Федерального закона от 05.04.2016 N 104-ФЗ)

Заказчик подготовил документацию о закупке с нарушением ФЗ-44 части 3 статьи 33, чем ограничил возможность участия нас в качестве поставщиков, т.к. для предоставления нами надлежащего предложения и согласия на поставку товара и итогов выполнения работ по заданным критериям, нам **необходимо приобрести и испытать всю партию товара заранее**.

При участии в данной закупки, **мы бы** автоматически **приняли условия документации** Заказчика, которая выполнена с намеренными нарушениями ФЗ для ограничения числа участников, а, следовательно, ограничивающая конкуренцию и создающая предпосылки для коррупционных схем по продвижению единственного участника по максимальной цене, либо с минимальным падением.

Заказчиком установлены требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, приводят к ограничению количества участников закупки, ограничивают возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.

Включение заказчиком в Техническое задание требований к товарам, не являющихся объектом закупки, к результату работ, к производителю товара, к составным частям, к показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, является излишним.

В силу части 6 статьи 66 ФЗ «О контрактной системе» требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 указанной статьи документов и информации, не допускается. Следовательно, при описании характеристик товаров Заказчиком не соблюдены требования к составу первой части заявки.

Таким образом, Заказчик нарушил часть 6 статьи 66 ФЗ «О контрактной системе».

Установление обязанности участника закупки указывать в заявке показатели товара, относящиеся не к показателям самого товара, а к его составным частям, химическим показателям составных частей товара, к результатам испытаний товара и другим физико-химическим свойствам, которые не могут быть известны участнику закупки, ограничивает количество участников закупки, создает дополнительные барьеры для участия в закупке, а также влечет формальные отклонения заявок, поскольку участник закупки не обязан иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации, а также являться производителем товара, чтобы обладать информацией о результатах испытаний товара и химических составляющих товара, которые используются при его изготовлении. Указанные требования к товарам ограничивают количество участников закупки, создают дополнительные барьеры для участия в закупке, а также влекут формальные отклонения заявок.

Доказательства того, что у Заказчика не имелось иного способа описания объекта закупки, которое обеспечивало бы более точное и четкое (более объективное) понятие его характеристик, в материалы дела не были представлены. Аукционная документация не содержит обоснование необходимости использования рассматриваемых показателей. С учетом положений части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в данном случае участник закупки обязан указать в заявке сведения о показателях товаров, используемых им для выполнения вышеуказанных работ. При этом в силу указанной нормы Закона о контрактной системе заказчик вправе предъявлять в аукционной документации требования исключительно к техническим характеристикам самого товара (объекта закупки), а не к его составляющим, в рамках стандарта, регулирующего его качество.

РЕШЕНИЕ ФАС №17-РЗ-04-17 от 20 января 2017 г. г. Астрахань

В рамках оказания методической помощи территориальным органам ФАС России, с целью формирования единообразной практики ФАС России направляет территориальным органам для использования в работе информационные письма.

Дополнительно **ФАС России обращает внимание территориальных органов ФАС России на необходимость учета позиции**, изложенных в таких письмах, при осуществлении контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также на необходимость доведения позиций, изложенных в таких письмах, до сведения всех сотрудников территориальных органов ФАС России.

Так, согласно **Письму ФАС России от 1 июля 2016 года N ИА/44536/16** ФАС России сообщает территориальным органам ФАС России о необходимости учета позиций, изложенных в настоящем

письме, при осуществлении полномочий по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, а именно:

*«При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем **требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.**» (цитата из Письма ФАС России от 1 июля 2016 года N ИА/44536/16).*

Таким образом, в случае установления Заказчиком требований к описанию участниками закупок в составе заявок химического состава и (или) компонентов товара, показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства такие действия нарушают требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Позиция ФАС России также подтверждается решениями ФАС России:

- *ФАС России от 13 октября 2014 г. по делу К-1474/14 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок;*
- *ФАС России от 4 февраля 2015 г. по делу № К-94/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок;*
- *ФАС России от 17 августа 2015 г. по делу № К-987/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок;*
- *ФАС России от 24 августа 2015 г. по делу № К-1018/15 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок;*
- **и т.д.**

С учетом изложенного, территориальный орган ФАС России обязан выдать Заказчику, установившему требования к подробному описанию в составе заявок химического состава и (или) компонентов товара, показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, предписание об устранении нарушений действующего законодательства, с целью недопущения подобных нарушений в дальнейшем.

Так, согласно извещению о проведении электронного аукциона, документации об аукционе:

1. Щебень

Потеря массы при испытании щебня сжатием(раздавливанием)в цилиндре в сухом состоянии/в насыщенном водой состоянии до 20.

Потеря массы при испытании щебня на износостойкость до 35% по массе.

Число выдерживаемых щебнем циклов на "замораживание-оттаивание" от 15

Потеря массы щебня после испытаний "замораживанием-оттаиванием"до 10%

Число циклов насыщения в растворе сернокислого натрия от 3

Потеря массы щебня после испытания насыщением до 10%

Потеря массы щебня при всех видах распада до 7%

5. Плиты минераловатные

Плотность от 110 до 130кг/м3

*Теплопроводимость при 10С,не более 0.037Вт(м*С)*

Сжимаемость не более 4 %

Влажность не более 1%

6.Плиты из пенопласта

Предел прочности при изгибе не менее 0.25 МПа

Время самостоятельного горения не более 3с

Водопоглощение за 24 часа не более 1%

8. Плиты древесностружечные

Набухание в воде от 5 до 30%

предел прочности при растяжении не менее 0.2-0.5 МПа

предел прочности при изгибе не менее 10-25 МПа

влажность 5-12%

9. Линолеум

Истираемость линолеума до 110 мкм.

абсолютная остаточная деформация до 0.15 мм

10. Раствор кладочный

Высокие показатели прочности на сжатие и растяжение от 15 МПа и от 3 МПа соответственно

застывание готовой смеси должно происходить в течение 40-60 минут

морозостойкость должна составлять 25 циклов

Требуются испытания партии для определения данных характеристик на каждую партию

Аналогичные требования к химическому составу и (или) компонентов товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, установлены по ряду иных позиций Приложения.

Учитывая, что Федеральный закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации, вышеприведенные примеры подробного изложения в документации об аукционе требований к описанию участниками закупок товаров, используемых при выполнении работ, **веществ и компонентов, из которых они состоят, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства ограничивают возможность участников закупок предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.**

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования к описанию участниками закупок товаров в составе заявок, нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, считаем действия аукционной комиссии заказчика не правомерные и необоснованные, нарушают законные интересы участников закупки, в том числе Заявителя, а также приводят к **ограничению доступа к участию в таком аукционе.** В случае полного или частичного отказа в удовлетворении данной жалобы Заявитель обратится в **арбитражный суд с заявлением о признании недействительным ненормативного правового акта.**

Обращаем внимание комиссии территориального органа ФАС России, с учетом требований ч. 3.35 Раздела III Административного регламента ФАС, а также указаний, изложенных в письме ФАС России от «01» июля 2016 г. ИА/44536/16, в результате рассмотрения настоящей жалобы, с целью формирования единого и четкого подхода в применении норм Федерального закона о контрактной системе, а также недопущения подобных нарушений в дальнейшем, Комиссия обязана выдать предписание об устранении допущенных нарушений, путем аннулирования торгов, или внесением изменений в документацию о таком аукционе

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ):

4.1. Включение в описание объекта закупки требований и указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования

производителя, **требований к товарам, информации, работам, услугам при условии, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки**, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или включение в состав одного лота, объекта закупки товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой, **-влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее десяти тысяч рублей и не более пятидесяти тысяч рублей.**

(часть 4.1 в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)

КоАП РФ, Статья 7.30.

4.2. **Утверждение** конкурсной документации, **документации об аукционе**, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок **с нарушением требований**, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

(часть 4.2 в ред. Федерального закона от 28.12.2013 N 396-ФЗ)

Руководствуясь ст. 99, 102, 105 и 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ,

Требования жалобы:

1. Требуем приостановить подписание контракта в связи с вышеуказанными грубыми нарушениями ФЗ-44
2. Аннулировать результаты проведения электронного аукциона
3. Прошу **привлечь Заказчика и должностных лиц Заказчика** к административной ответственности **согласно КоАП РФ**, статей 7.29, 7.30, 7.31, 7.32, 9.16, 19.5, 19.7.2. Нарушение порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд:
4. Провести внеплановую проверку на действия закупочной комиссии.

Приложение:

- Протокол №4 от 30 января 2017 г. о назначении директора

Директор ООО «Профит плюс» Сергеева Д.В.